

## 法政速成科講義録

著者	中村 進午, 板倉 松太郎, 山崎 覺次郎, 山内 正瞭, 野村 浩一
出版者	法政大學
volume	7
page range	1-51
year	1905-08-15
URL	<a href="http://hdl.handle.net/10114/4818">http://hdl.handle.net/10114/4818</a>

0 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 1 2 3

明治三十八年八月十七日  
（明治三十八年八月十七日第三種郵便物認可）  
每月二回 五日、二十日發行

明治三十八年八月十五日發行

。第七號

古史叢刊  
義氣錄

楊樞署  
檢



大日本東京

法政大學發行

# 法政速成科講義錄第七號目次

國 際 公 法	法(自一二九頁至一四四頁)	法學博士 中村 進 午
刑 事 訴 訟 法	法(自九三頁至一〇〇頁)	法學士 板倉 松太 郎
經 濟 學	學(自六七頁至八二頁)	法學博士 山崎 覺次 郎
殖 民 政 策	策(自二七頁至三四頁)	法學士 山 內 正 瞭
政 治 地 理	理(自五九頁至六四頁)	文學士 野 村 浩 一

## 雜 錄

○於清國釐金稅之可否○刑之執行猶豫之法律(承前)○法政速成科試驗問題

正 誤

前篇所載錄第二頁第二行三百八十四人之誤  
第四行三十八十四人之誤也

090  
1905  
2-7

## 第二編 爭議國際公法

### 第一章 戰爭外之爭議

夫戰爭之爲物也豈僅殘酷云爾哉列國之因戰而蒙害者數見不鮮是以古來學者唱弭兵論者實多德儒康德著永久平和論一書論社會之平和宜維持於永久英國本生彌勒 Mill 陸連師 Lawton 諸氏類皆反對戰爭盛道弭兵之策然考弭兵之說能否絕對遵行則將來或未知今則究無實行之望蓋現今之國際法既明認夫戰爭國家實有戰爭權也顧戰爭縱難悉弭戰禍務望其日減此意在各國均有同情矣歷來私家所唱避戰之法雖多而難期實踐其由元首提倡弭兵者則有法總統拿破崙第三及俄皇尼古拉第二俄皇尼古拉第二於千八百九十九年提議開萬國平和會於海牙籌議弭兵之策以列國不能贊同功未成而終止私人結合之

團體有瑞士之萬國平和局、萬國平和協會、英國之仲裁及平和協會、俱設種種方法、期各國之克免乎戰爭、如行仲裁、撤軍、備消民人敵愾心、謀萬國通商利害之共同、擊好戰者之肘等是已。

因欲防戰禍於未發而結條約者、則有千八百九十九年海牙會議、定之國際紛爭平和處理條約、文第一條曰：

因欲制止用兵力以定列國之關係、凡記名各國、約定竭全力以平和處理國際紛爭。

處理國際紛爭而不用戰爭者、其方法約可分別如左：

- 第一 待友邦之居間者
- (一) 周旋
- (二) 居中調停
- (三) 仲裁裁判

## 第二 爭議國自行處置者

- (一) 不用強力者
- (二) 用強力者

甲報復 乙報仇 丙拘留船舶 丁平時封港

### 第一 待友邦居間者

由友邦居間以調處爭議、不外周旋、居中調停、及仲裁裁判三法。三法明定於千八百九十九年七月二十九日之國際紛爭平和處理條約中。該約參與之國凡二十有六、謂為國際法條規亦無不可。同盟之國即德意志、奧大利、匈牙利、比利時、支那、丹麥、西班牙、北美合衆國、墨西哥、法蘭西、英吉利、希臘、意大利、日本、羅克森堡、孟德奈古魯、Montenegro、荷蘭、波斯、葡萄牙、羅美尼亞、俄羅斯、塞爾維亞、暹羅、瑞典、挪威、瑞士、土耳其、伯迦里亞諸國是也。



(一)周旋 周旋者言當兩國生爭第三國居間傳達爭議國意思而矯正之是也此時爲第三國者不過執傳達意思媒介之勞無有自行具案而防止之者

(二)居中調停 居中調停者當兩國爭議之際第三國自進而推究紛爭之原因而期絕之者也故其當以自己之責任行事也與周旋顯有區別

周旋及居中調停務託親密之友邦而友邦亦可進服周旋居中調停之勞此二法無論戰前戰後皆可行之惟行周旋及居中調停之際無不修戰略之義務戰爭中而有行周旋及居中調停者亦無須中止戰鬪故周旋及居中調停二者不能掣爭議國行動之肘而爭議國對之亦無必遵之義務也

(三)仲裁裁判 仲裁裁判之法古來已行簡而言之即請第三者

決定國家間法律上爭議是也茲法於防戰禍於未然頗著成效自千八百七十三年至九十五年二十二年間因仲裁裁判而免戰爭者凡七十有一事其效之大可知矣亦有兩國訂約明定決爭議於仲裁裁判者如英意間條約是已

行仲裁裁判者別無定限或由國家或由主權者或由箇人裁判所學校教會等一任爭議國兩造之選定古時仲裁裁判恒由羅馬教皇執行蓋以古時教皇權力實出國家上也近頃由教皇行仲裁裁判者惟德西因加羅林羣島 Caroline Is. 太平洋中爭議之一

件耳有以一國元首爲裁判官者如明治六年秘魯船馬利魯號 Maria Luz 由支那買人途經橫濱日本以不認販賣奴隸之制拒之秘魯不服相持不下遂仰俄皇亞歷山大第三之裁判即其例也

以個人而行判決者則有亞拉巴買 The Alabama 號事件當美洲南北戰爭時北部封南部之港南部船亞拉巴買號及其他船舶至英境襲擊在英國領海攻擊北船或行拿捕北部以英國違犯中立請求損害賠償英不允乃本千八百七十一年華盛頓條約舉英、美、意、瑞、士、巴、西、Hess 五國人各一名使行仲裁裁判開裁判所於瑞士英國終不得直因對美國出賠款千五百五十萬圓仲裁裁判之宜託何人雖可由各國合意以選定然今依國際紛爭平和處理條約之所定則亦得請求海牙常設仲裁裁判所之判決該裁判官由二十六國各選四人以下為裁判官候補者爭議國兩造可於此候補中各選二名充裁判員四名協議別選舉一名為裁判長設投票相半則兩造協議指定一第三國而託其選定若協議不成則兩造各指一國由兩國協議選定之

仲裁裁判官以六年為任期設有死亡則仍依前法任命裁判官執行職務之際特權與外交官相同其在海牙執務時得有治外法權

應交仲裁裁判之事件及執行裁判之地方得由爭議國隨意指定其豫定是諸事項之條約名為特別契約或曰仲裁契約爭議國因受裁判之故得由本國派遣委員或特別代理人蓋主張本國權利之人誠不可少也其他如請顧問及辯護人而辯護主張本國之利益等皆可行之仲裁裁判官所用言語及爭議國兩造所用之言語由裁判所決定之仲裁裁判之序得分為二種一提呈準備文書二行口頭辯論蓋於裁判之先由兩造各就其所主張作為文書彼此交換繼乃就此文書開口頭辯論爭議國兩造委員或代理人等所呈準備

文書及其他文件。裁判官有不明瞭處，得對該委員或代理人要求說明。若不允說明，必記其事由於記錄。一國有所說明或主張，相對國得行抗辯與續爭。裁判所之判決秘密，不公示。若得兩造之承諾，或裁判所以爲無礙時，亦不妨公示。及委員、代理人及辯護人等，充分明說，提呈證據、文書、復經口頭辯論完了時，乃宣告辯論之終結。辯論終後，開秘密會議，審議應如何裁判。其議決也以多數而定。若裁判官中有不願加議決之數者，不可不記載其理由。又行裁判之時，其決定書中須附載理由、宣告及理由。皆必錄以文書宣告。方法由裁判所提集爭議國兩造之委員特別代理人及辯護人等，至裁判所，朗讀宣告文。裁判確定後，不得上告。但得請求再審。再審由同裁判所行之。要求再審，必具條件。所謂條件者，必於口頭辯論終後，有裁判所及爭議國兩造俱未發見

之新事實，信有重大之影響者。請求再審之期限，豫於仲裁契約中明定。雖經當事一國請求再審，而裁判官以爲無再審理由時，得行拒絕。至仲裁裁判之費用，爭議國各自所費，自行負擔。其他費用，則兩造平分擔任。

## 第二 爭議國自行處置者

(一) 不用強力者。爭議國自行談判，因而免乎戰爭者，其例甚多。此法之最重者，是爲最後之通牒。即由一國移文彼國，嚴行談判。中含苟逾定期，不從自國主張時，當行戰爭之旨者，是已。

(二) 用強力者。爭議國自行談判，而談判無效，則用武力。甲報復乙報復者，甲用某法損乙，乙亦依其法損甲，利以報

乙報仇。報仇者，言甲國害乙國權利時，乙國亦害甲國權利。國際公法

以報之之謂也。但其所用方法不妨各異。

丙、留船舶。抑留船舶者，兩國爭議之中，此國抑彼國船舶。

以苦之俾可屈意以從我者是已。

丁、平時封港。平時封港者，言於未開戰時，即行封鎖敵國之

港口者是也。其目的在阻礙該國之通商航海，俾可曲意以

相從。

## 第二章 戰爭

### 第一節 戰爭之意義及種類

#### 第一款 意義

戰爭者，國家互用兵力相爭之謂也。就此定義以剖析之：(一)既稱國家互爭，則一國中內亂不得為戰爭。惟有時內亂團體亦有被認為戰時國際法主體者，特其例外耳。(二)必用兵力，倘僅文書辯駁不得

為戰爭。(三)兩造俱須用武器。

戰爭之原因或為保護本國權利，或為保護利益，均無不可。戰爭之前曾否用和平手段所保護之利益，究為自保或助人，皆非所問。戰爭之地，不問本國敵國，第三國亦不問在海在陸，俱可行之。戰爭目的，古時以他國為禽獸夷狄，故重在征服。今則各國獨立，他國不從，我請因用戰以迫之，從故戰爭之目的，在屈敵國之意，而不在于征服也。

#### 第二款 種類

同是戰爭，可就諸方面以區別之，或別以地，或別以目的，為類不齊。其一般通用之區別，大率如左：

一、攻戰及防戰。攻戰為主動之戰爭，自進而挑戰者也。防戰為被動之戰爭，被攻而應戰者也。無論為攻為防，其為戰爭則一。如

日本向俄國進攻。是爲攻戰。俄國遭日本攻擊而應戰。是爲防戰。蓋此區別之實用。因世界各國中有得防戰而不得攻戰者存也。如永久局外中立國例不准行攻戰。半主權國。苟不得上主權國允許。亦不能行攻戰。惟遇外國來攻而防戰。則無俟上主權國之許可。

二公戰及私戰 古時以國與國戰爲公戰。不然則私戰。今則無此區別。是無他。國家外之戰爭。不得以戰爭稱故也。  
三完全戰不全戰 完全戰者。國與國全體交戰者也。不全戰者。國家限其土地或人民之一部分而交戰者也。此種區別近今學者類多不認。惟美之惠頓 *Wharton* 亞爾善丁之加爾福 *Calvo* 俄之馬丁斯諸氏皆認之余亦信其於實際確有此區別。如日清戰爭時之上海。立於戰爭區域以外者是已。

四陸戰海戰 陸戰行於陸上。海戰行於海上。其須如是區別者。以國際法規行於陸戰者。與行於海戰者有別也。如陸戰法規不認侵人私有財產。海戰則否。又陸戰不得攻無防禦之街市。海戰則無其制限。其他陸戰與海戰相異之原則。不遑枚舉。區而別之。洵有益於實用也。

第二節 戰時公法之發達

粵在古昔戰時國際法未成。戰爭之目的在滅國殺人及毀奪財產。且其對外國也。無論平時戰時。皆以敵國相視。何則。既視外國爲禽獸。夷狄則其欲滅此之心始終如是。其不戰者不過糧食軍資有不足耳。蓋戰其常而不戰其變也。當其戰也。凡爲敵國之人。不問男女老幼。皆可殺戮。苟爲敵國財產。不問戰用與否。無不毀壞之。泊乎中古戰時公法漸興。考其發達之原因。一在戰爭觀念之變異。

古時以戰爭爲國家對敵國國家及其人民間所行之事其後認外國之權利以戰乃國與國之爭非個人與國家之爭亦非個人與個人之爭故個人而無戰鬪力者即與戰爭無關如老幼婦女俱與戰爭無關故戰爭效果概不及之此觀念明而戰時公法乃發達二爲宗教道德之影響耶蘇教素以平等自由博愛爲目的不爲殘酷之行而武人騎士之道德亦復重保護無力戰鬪之人苟有犯者視爲無上恥辱因是而戰爭殘酷之風藉以稍減其三在戰爭範圍之日狹古時國民皆兵中古則戰爭爲武士專業凡此皆戰時公法發達之所以也

降及近世戰時公法益形發達其原因約有五端一爲與戰者之範圍狹古時兵事武家世襲今行徵兵之制常備兵獨任戰事故其範圍狹小二爲軍隊組織之完備古時軍無紀律凶暴橫行今則各國

皆制定法規頒當戰不宜暴虐之令如美國千八百六十三年制定國內之陸戰條規及法國千八百八十一年制定之海上法規等是三爲學說之發達如英人李培 J. J. J. 著條文之國際法戰爭之際信可遵行德人達恩 Dahn 亦作國際法條規瑞士伯倫知理著平戰通行法典華譯步倫氏公法會通美國費魯持 Field 亦有分條之著作平戰俱可遵行四爲局外中立之發達古時乏局外中立觀念二國交戰第三國必有所助是以戰端一萌害毒遍傳萬國今則局外中立之原則明荷爲第三國者皆可局外中立不與戰事以是戰爭之影響所及者徵局外中立之制既經發達因而中立國之權利義務及戰時禁制品等漸次爲世界所公認五爲萬國條約及學會之議決學會議決其數甚多如千八百八十年國際法協會在英國屋克斯福 Oxford 議作陸戰法提要此書雖各國不必遵從然各



國威重視之又千九百二年。在北京比律議決戰時切斷海電之可否。其用萬國條約而定戰爭條規者數亦甚多。類皆以減戰爭之害。毒矯戰爭之殘酷手段爲目的者也。

萬國條約之關乎戰爭者可依年代先後而列舉解明之如左。

第一 千八百五十六年訂定之航海章程 海上法

(一) 自今廢止以私船供拿捕之用。  
(二) 掛中立國國旗之船舶所載之敵國貨物除戰時禁制品外不得捕獲。

(三) 掛敵國國旗之船舶所載之中立國貨物除戰時禁制品外不得捕獲。

(四) 封鎖港口須具實力方能有效。  
此約訂立時祇英法普奧俄土撒遜七國與盟及今他國逐次加

### 乙 關於土地之效力

是名領土主義。如日本刑事訴訟法。行於帝國全版圖內即爲採此主義之證。但臺灣不得並此而論。蓋臺灣之適用刑事訴訟法。非謂刑事訴訟法對於臺灣得有效力。乃依臺灣總督府律令始得施行。此外在日本帝國內通常裁判所審判刑事訴訟皆依刑事訴訟法。唯法律上別有明文爲限。得以適用他手續法。例如刑事訴訟法第四條第二項得依民事訴訟法參加訴訟者是。

茲舉適用領土主義之例如左。

(一) 外國犯罪。在日本帝國通常裁判所審理時適用日本刑事訴訟法。

(二) 法律上共助時亦適用日本刑事訴訟法。所謂法律上共助者。即在外國所開之刑事訴訟手續而日本因補助之之故當在日本

通常裁判所施行刑事訴訟手續者是例如受外國裁判所囑託取調證人鑑定人時此之謂也。

(三)外國所言渡之刑若非從日本刑事訴訟法在於日本其判決不得執行至外國判決在於日本執行事唯以條約上有特別之規定爲限。

丙 關於人之效力

凡日本裁判權所及之區域不論對於何人皆以適用刑事訴訟法爲原則唯有例外如左。

(一)內國及外國主權者不得適用刑事訴訟法蓋此兩者不受刑法支配實體法故刑事訴訟法自亦不得適用。  
內國主權者所以不得適用刑事訴訟法者蓋主權者爲制定法律之人定法律者無自受法律支配者也。

外國主權者所以不得適用刑事訴訟法者全屬國際慣例蓋非此則無以尊敬外國君主而全其獨立國之體面也。

(二)駐在內國之外國公使不得適用刑事訴訟法其理由與外國主權者同。

(三)軍人軍屬不得適用刑事訴訟法蓋此兩者有陸軍治罪法海軍治罪法特別法以支配之也。

丁 關於事物之效力

法律上定罪處罰之行爲本以適用刑事訴訟法爲原則唯如下所舉者不在此例。

(一)有當以軍律處斷者此等犯罪別有陸軍治罪法海軍治罪法即適用陸海軍刑法之手續法故不得適用刑事訴訟法。  
(二)北海道集治監之囚人偶有犯罪司獄官吏典獄得以便宜審理。



二、適用刑事訴訟法。

三、有當以行政處分而處斷者，違警罪或對於間接國稅犯則者，稅務署長得依稅則而處罰者，皆不得適用刑事訴訟法。

## 第二章 刑事訴訟法審理之主義

審理刑事訴訟自古以來有二大主義，曰糾問主義，曰彈劾主義。糾問主義者，同一官府兼攝訴訟裁判兩作用之謂。

彈劾主義者，訴追機關與裁判機關兩各分立，裁判機關若非得訴追機關之訴，不得裁判訴訟之謂。古者歐洲關於刑事訴訟手續主義，經種種之變遷，自其沿革上言之，得分爲五。

(一) 鴉苦查綽 *accusatio* (二) 厄克斯撲綽 *Exceptio* (三) 特濃雪綽 *Denuntiatio* (四) 諾塔利亞 *Notaria* (五) 特發瑪綽 *Difamatio*

(一) 鴉苦查綽者，以受害之私人爲訴追機關，而求刑之適用。裁判所從以裁判之之謂。此主義恰與民事訴訟法以受害者爲原告者相類。

(二) 厄克斯撲綽者，因鴉苦查綽而受訴者，更自指摘原告之罪，以反訴之之謂。此時原告若不宜誓，自明無罪，則依被告所主張，視爲有罪而處罰之。

(三) 特濃雪綽者，原告之義也。如甲以乙爲有罪，訴諸裁判所，裁判所取調後，若乙果有罪，則處以刑。否則宣告無罪。蓋此時甲之地位，並非原告，只以乙爲有罪，告諸官府而已。

(四) 諾塔利亞者，犯罪事實顯著之謂。如裁判所發見犯罪事實，得即審理而處罰之是也。特濃雪綽與諾塔利亞，其無有原告之點，兩皆同一。唯特濃雪綽必待私人告知，而後審理。諾塔利亞則私人雖無

告知，仍得下以裁判，是爲糾問主義之基礎。

(五)特發瑪綽者惡評之謂也。如私人有得惡評者，裁判所得呼出而裁判之。此時私人若自服罪，直處以罰。否則使其宣誓後放免之。是名特發瑪綽訴訟手續。

自西曆紀元千二百年至千三百年之始，羅馬法王永濃得三世，痛羅馬教之衰，將以整飭其部下僧侶之風紀品行，乃使特濃雪綽與特發瑪綽二主義合併。特創一訴訟手續，名曰永苦以字綽，*Inquisi-*是爲糾問主義之本。據歐洲中世糾問主義盛行，皆本乎此。至糾問主義訴追裁判兩作用，皆秉諸一人之手。裁判官自起訴自裁判，每至濫用職權，使冤者受罰，刑嚴弊衆。而彈劾主義之發生，乃自是始。

今將兩主義比較其優劣如左：

- (一)彈劾主義搜查犯罪與裁判機關分，依分業之法，搜查罪證得以綿密，若糾問主義則不能。
- (二)彈劾主義裁判得以公平，蓋裁判官專掌裁判，無起訴之責，故被告若果無罪，第就其所信者，下以裁判，與自己責任無關係。至糾問主義裁判官自起訴訟，若既起訴之後，又下以無罪判決，每遭輕訴之謗，故裁判官自顧其責任關係之重，常枉事實而生僞判，是爲弊之大者。
- (三)糾問主義裁判官兼爲原告，每有先入爲主之弊，彈劾主義則無是患。

日本刑事訴訟法採用彈劾主義，依第六十七條及第八十四條得以推知。第六十七條謂除現行重罪輕罪外，豫審判事非得檢事請求，不得編入豫審。若違此規定，則其請求以前之手續全歸無效。

由是觀之第六十七條前段現行重罪輕罪似尙採取糾問主義然豫審判事對於現行重罪輕罪並非裁判其有無犯罪唯與以蒐集證據之權是與彈劾主義實無相背第百八十四條謂裁判所不得裁判不受訴事件其趣旨更易明也

日本刑事訴訟法主干涉主義所謂干涉主義者非謂不受訴事件裁判所自可搜查裁判乃公訴既起之後其公訴中所包含事實裁判所得以自由判斷不被制於檢事所申立者或申立之變更故檢事所主張事實裁判所自可擴張變更之或認定別種事實或檢事有未申立之證據其證據有不利於被告者亦得獨自蒐集至檢事既起公訴不得取回原案是皆公訴成立以後裁判所干涉訴訟而審理之之謂不然謂雖不受訴事件猶得干涉是將與糾問主義混此兩者無可區別也

所謂變更事實者如檢事起竊盜之訴裁判所定以詐欺取財之罪所謂擴張事實者如訴狀中第言其竊取一匹布而調查後若更不止此即依所調查者下以裁判是也  
以上所述外尙有口頭辯論主義口頭辯論公開主義當事者訴訟主義兩造審訊主義直接審理主義自由心證主義數級審理主義此數主義刑事訴訟法與民事訴訟法同茲第舉其有差異者如左  
(第一) 刑事訴訟法所謂當事者訴訟者與民事訴訟法異蓋刑事訴訟法以國家爲原告國家本屬無形故檢事代表國家以行使公訴權  
(第二) 檢事當以自己名義提起公訴不得用訴訟代理人若民事訴訟之法定代理人自可不任訴訟得使訴訟代理人應之是爲當事者訴訟主義適用上之有差異者

刑事訴訟法  
二八  
(第三) 刑事訴訟被告以不得用訴訟代理人爲原則如違警罪或輕罪事件當處以罰金者其得用訴訟代理人本屬例外民事訴訟則不論何時被告當得以訴訟代理人當之但須爲有親屬關係者(第四) 刑事訴訟法採取兩造審訊主義以不許代理人代理訴訟爲原則故如民事訴訟法第三百六十條訊問本人之規定缺然此外有當注意者如辯論公開公判主義刑事訴訟法本與民事訴訟法同且其禁止公開之條件如有害公之秩序及善良風俗之患者兩亦無異但公判以外調查證據手續有與民事訴訟法異者豫審手續是也蓋豫審以密行爲主故其訊問被告人調查證據不許傍聽是爲辯論公開之例外民事訴訟法所無者也

第三章 公訴私訴  
第一節 公訴之定義

定義 公訴者要求適用刑罰之訴也詳言之即以對於被告人要求適用刑罰爲目的檢察代表國家提起訴訟約言之即行使刑罰請求權之謂也日本刑事訴訟法第一條謂公訴者以證明犯罪適用刑罰爲目的依法律所規定檢察行之是爲定義的規定依此公訴之意義得以推知但定義尙簡明余將前揭定義中所謂證明犯罪句省之此句本不必要蓋證明犯罪之事乃檢察原告所當爲者是不待言而自明也所謂訴者若就廣義而言即求判決之行爲也公訴乃求刑事上之判決其爲訴也明矣然則民事之訴以救濟私權爲目的公訴則以國家對於所被害之權利而求救濟爲目的兩者雖有差異其名爲訴者則兩皆相同公訴與私訴之區別在於訴之目的與訴之對象犯罪者即有亂國家之安寧秩序者國家對此行爲科以刑罰之謂

所謂行爲，即侵害國家權利之行爲，故國家對犯罪者得科以刑，其求科刑行爲名曰公訴。就純理而論，刑罰請求權與刑罰權國家兼而有之，故遇有犯罪雖直處以罰，亦無不可，但因公益之故此兩者以兩機關分掌之，即檢察及裁判所是也。檢察對於裁判所請求處罰裁判所得公訴之後，始訊犯罪者以定罪刑，但所謂刑罰請求權者雖爲權利，又有義務之性質，蓋刑罰請求權其目的在維持國家之安寧秩序，若請求刑罰與否，使檢察得以自由，則其目的將不得達，故凡有刑罰請求權者（一）其行使此權利與否不得自由（二）不論被害者意思如何，常必行使此權，是就國家之權利之點得以說明（三）就義務之觀念言之，檢察既提公訴不得取回原案，故其職權公訴之效力，公訴提起之後（適法）（一）裁判所對此請求有裁判之職務（二）同一事件不得再起公訴，例如甲檢察以乙爲被告提起公

訴乙檢察對此被告人關於同一事件復起訴時則與民事訴訟法所謂妨訴之抗辯理由相同得以對抗。至刑事訴訟法雖無民事訴訟法第二百六條之規定，然決非不認被告人有此權利，且裁判所關於此點當以職權調查之也（三）檢察不得取回原案，不書明理由，公訴之消滅（第一）犯人之死亡（死亡爲公訴消滅之一原因者（一）刑者本以加諸箇人一身爲原則（二）實行公訴權之目的物滅失故也，但茲有疑間，即如共犯中其一人雖死更有未死者得以共犯人處罰與否是也，今日確定學說犯人之死並非使既生之犯罪至歸消滅，特實行公訴權之目的物消滅已耳，故一人雖死與生存之他共犯人無所影響，誠是則刑法上必要的共犯時其理論之適用亦不必別立例外也。人對以被害者爲被告和其親戚家屬第二待告訴而始受理之事件者告訴之拋棄告訴者因犯罪而



受害者或其親族請求處罰犯人之意思表示是也。親族之請求處罰即如刑法第三百二十八條以加害親族爲脅迫時其親族亦得出而告訴。

本人自身得以告訴外尙得以代理人代告但意思表示雖得代理至意思自身則不能併而代之唯實際上意思自身亦有當許其代理者是屬例外法律上非有明示不可其詳俟說明第五十四條時再述。

親告罪之告訴拋棄爲公訴權消滅原因者已如上述所謂拋棄者如取回告訴亦在其中故拋棄告訴權事得分爲二。(一)不告訴之意思表示。(二)取回告訴之意思表示是也。凡告訴若在親告罪時乃訴之成立條件不得與處罰條件混訴之成立條件訴訟條件者謂此要件若不具備裁判所則不審理該案蓋親告罪若無告訴公訴雖

已提起裁判所對此事件不加取調直下以公訴不受理之判決也。親告罪之以拋棄告訴爲刑罰請求權消滅原因者與刑法設親告罪之理由相同刑法之設親告罪在維持一家之名譽平和及被害者有不欲處罰犯人時國家亦無必罰之必要故也。第一適例如刑法第三百五十三條第三百五十八條等第二適例如特許法意匠法特許意匠諸權利被人侵害時若被害者不自告訴甘受侵害則國家亦無用強加干涉進而追求處罰也。

告訴取回時期當以何時爲限是在判決以前固不待言即至判決以後若未確定時則其審級不論爲控訴審及上告審均得取回唯上告審判決一經言渡隨即確定故在言渡後告訴雖欲取回法律上無有效力至若取回告訴裁判所當下以免訴判決。

告訴取回時期持反對說者有之蓋謂法律之設親告罪者在保被

害者之名譽。以是之故。寧使國家權利。供其犧牲。而以告訴爲一要件。唯該事件。既付公判。使公衆得以周知。且或既有判決。其事件之真相。公表於世。被害者名譽。已被毀損。若使復得取回實與立法主旨相反。然此等議論。決非真正。夫反對論者。持論之最有力者。在謂本件一經公判。已動他人之觀聽。或因判決公表。其事實流布於社會。已耳。不知判決。未經確定。直與世評風聞。無異。世評風聞。時或損人名譽。然在公訴未起。判決未確定之前。往往生此是決不足爲事實之確證。故判決若未確定。則事實不的確。就法律上而言。名譽尙未毀損。此時若使取得回告訴判決。無由確定。則名譽仍可保全。此取回告訴。不論其一審二審。皆許爲之。決與規定親告罪之理由。不相反背。

第三確定判決。確定判決者。訴訟法上攻擊之法。盡或上訴期間

經過之判決是也。所謂攻擊之法。盡者。如攻擊判決之法。本有上訴之制。上訴即指控訴及上告而言。故對一審判決。雖既控訴受判決。仍得上告。唯上告裁判所判決。既定。此外別無救濟之法。至對一審判決。在控訴期間內。不自控訴。或受控訴裁判所之判決。在上告期間內。不復上告時。是則上訴期間經過。兩者其判決皆以確定。唯法制上有不認判決之確定力者。例如羅馬法王所定喀濃法是也。該法以裁判在得事實之真相。故若誤判。不論何時。當使更正。此主義在理論上。非無一面之長。然實不適於現社會狀態。蓋裁判若無確定之力。則各人權利。無以安全。換言之。即權利不決定。取引每多妨害。此文明各國。所以必認確定判決之制度也。日本亦然。唯日本刑事訴訟法。有非常上告及再審之訴之制。是與此主義爲反對者。其說明詳諸後章。

次如判決確定之範圍問題。有當研究者。民事訴訟法第二百四十四條。謂判決以主文所包含者為限。有確定力。而刑事訴訟法無此明文。然法之精神固與民事訴訟法相同。該條說明。當讓諸民事訴訟法講義。茲第謂事件既經確定判決。為被告者。得以此為一事。不再理之抗辯。但欲為抗辯。其事件果經確定判決與否。又不得不先決之。故決事件之為同一與否。學理上必有一定之標準。茲揭其標準如左。

第一 前所下之確定判決。刑罰請求權之成立。不成立。當依此而決者。換言之。即有罪無罪。或免訴之判決是也。何謂免訴後當詳述唯確定判決若係公訴。不受理。及管轄違時。則被告不得以此為一事。不再理之抗辯。而謂其為一事。則被告不得以此為一事。不再理之抗辯。即受確定判決。訴訟與現所被訴訴訟之被告人。

必當同一。

第三 被告之所為。其於基本事實。必當同一。此問題在實際適用上。動生疑問。何謂同一基本事實。當舉例以說明之。如下。

(一) 譬如明治三十八年一月十八日午前十時。甲某闖入乙家。據此事實。已受家宅侵入罪之確定判決。其後若以同日同時。甲闖入乙家。竊取物品。為訴。則被告得以一事不再理為抗辯。何則。其基本事實。前後同一。故也。何謂基本事實。前後同一。蓋指被害者及闖入之日時。地方皆同。故就外觀言之。抑似前為家宅侵入。後為竊盜。然其實質。仍不失為同一事件。(二) 譬如前例。甲受家宅侵入罪之確定判決。後若以同日午後十時。闖入乙家。竊取物品。為訴。則後之事件。與前者異。後雖復受訴追。不得提一事不再理之抗辯。(三) 譬如明治三十七年十二月一日。甲以乙所寄託物。



品賣却消費之據此事實判決已經確定後若以同日乙用詐欺手段騙取物品爲訴則被告之有抗辯權與第一例同蓋其基本事實即目的物及取得占有時日皆同故也此問題在刑事訴訟法中爲一難問茲特揭一二例以資參考若復精細研究則於講求手續法之道所得必非淺鮮

同一事件再起訴時若在豫審當以免訴決定言渡之若在區裁判所及地方裁判所當言渡以免訴之判決是皆確定判決效力此效力不因機關之差異指下判決之機關而言而分輕重故特別裁判所所下裁判而一事不再理之抗辯效力仍不減失例如軍法會議定以竊盜事件通常裁判所對此事事件不得再下裁判唯有當注意者如外國裁判所裁判在日本刑事訴訟法本以無確定裁判之效力爲原則故外國裁判所既下判決事件於日本

得以再判

刑事判決以在受訴者受訴者之所爲及對於受訴者刑罰請求權之成立與否之範圍內有確定力

（第四）

因犯罪後所頒布之法律而刑以廢止者

刑既廢止刑罰

請求權不得實行蓋刑罰請求權之目的在求適用刑罰其刑罰

既廢則目的將無由達而公訴權之當消滅也明矣此裁判所所

以必言渡以免訴也又當公訴未起前刑若廢止則檢事不得提

起公訴若一審裁判所既判有罪若在控訴或控訴裁判所下以

有罪判決而上告之時若遇刑適廢止其前判決雖即得當亦

當以第一審及控訴裁判所之判決取消破毀之下以免訴判決

（第五）

大赦大赦者拋棄刑罰請求權及裁判執行權之處分之

謂大赦依憲法第十六條所規定屬諸天皇大權以勅令命之

(第六) 時效 時效之性質與民法所謂消滅時效相似所謂時效

云者刑法與刑事訴訟法用語各異蓋刑法乃謂期滿免除也時效者因經過一定時間而刑罰請求權及刑罰執行權使歸消滅之謂

公訴之時效換言之即刑罰請求權消滅刑法所謂期滿免除者即指刑罰執行權之消滅而言至如以時效為刑罰請求權之消滅原因者自古學說甚多其說明之理由理論上俱不完全茲既不能列舉學說第就余所信者簡略言之

刑法為維持國家之具蓋整社會之秩序使社會團體員權利得以安全而達國家終局之目的也夫犯罪社會之秩序固因以亂然欲秩序回復若專勵行犯罪必罰之主義其目的常不得達蓋有犯罪必罰之原則與國家狀態兩相調和而目的始以達也今

由同一金第二節獨企業及共同企業 由同一金第二節獨企業及共同企業 由同一金第二節獨企業及共同企業

最簡單最尋常者也試舉其所長如左 最簡單最尋常者也試舉其所長如左 最簡單最尋常者也試舉其所長如左

第一 利己心之力最強固經理亦最熱心 第一 利己心之力最強固經理亦最熱心 第一 利己心之力最強固經理亦最熱心

第二 益無人掣肘故得為迅速機敏之處理 第二 益無人掣肘故得為迅速機敏之處理 第二 益無人掣肘故得為迅速機敏之處理

單獨企業之短亦有數端 單獨企業之短亦有數端 單獨企業之短亦有數端

第一 一人身心之能力有限一人之資本亦有限受此二種之限制其業務之範圍固不得不狹 第一 一人身心之能力有限一人之資本亦有限受此二種之限制其業務之範圍固不得不狹

第二 其業務之盛衰全賴企業者之一人故遇企業者疾病衰老死亡等不幸之事其業即廢滅或歸於衰頹 第二 其業務之盛衰全賴企業者之一人故遇企業者疾病衰老死亡等不幸之事其業即廢滅或歸於衰頹

利弊既明則知單獨企業惟適用於小企業也明矣夫小企業與大企業其間雖不能劃然設一區別究之小企業者生產之額不大生

產之物主於供應小區域之需用且企業者自己直接從事生產之勞働故其智識及對於社會上之地位與其他補助勞働者無大差別至於大企業家資本既厚生產之目的亦大且企業家不必躬親勞働其智識財產地位皆位於勞働者之上且企業家管理監督經營其事業亦審如是也企業既大則所需之資本亦大管理監督經營其事業亦非一人之所優爲則共同企業尙焉資本亦不計其數且共同企業者乃二人以上所結合或合資本或共勞働以從事於生產損益亦分任焉共同企業中其最重要者則會社是也

第一 合名會社 合名會社者凡企業所需之勞働與資本各社員共同擔任以組織之者也社員以各員財產之全部爲會社債務之保障且共同經營其事業是爲合名會社之本旨夫此會社之立也或同一企業經營於數地必須特別之處理或同一地也而所需

之才非一人所能兼又或事業之性質上不能託之尋常之傭人於此時也用之爲最適然此於單獨企業事業之處理決行動多遲滯各社員之意旨亦時有衝突之虞且社員之爲數甚少或有死亡亦誠難於繼續也

第二 合資會社 合資會社者有限責任社員與無限責任社員相合而成無限責任社員者企業所需之勞働資本無限供出與合名會社之社員無異若有限責任社員惟供出有限之資本而已但其供出之資本不能如株式會社之股份可任意轉售故非相信最深者不得爲合資會社之組織欲集巨額之資本自非易事夫此會社之設立也一種之事業必有特具之才能有此才能者不必其有資本也而人之具有資本者不願躬親從事惟信彼有才能者之足以經營也咸出資以與之故前者以無限之責任親當營業之局後

者徒有供出資本之義務。此合資會社之所由組織也。  
第三 株式會社。株式會社者。會社之資本。分爲股份。各員惟有擔任股份之義務。會社對於他人。所負責任。惟會社之財產而已。列其所長如左。

(甲) 株式會社之社員。所負責任。止於股金。其股份又易於轉賣。至會社之事業。與社員之一身。不有密接之關係。因是人之投資。本於株式會社者。此之合名。資甚多。故株式會社。易集多額之資本。  
(乙) 社員之衰老死亡。不過一人之關係。於株式會社。無直接之影響。故事業。可期其永續。

(丙) 會社之狀況及事業之成績。常宜遵守法律。以公示於衆人。故受世人之信用自厚。  
(丁) 擔當業務者。最易得適當之人物。夫單獨事業。縱令其規模甚

大而從事業務者。對於資本主。大都有隸屬之關係。若株式會社中。擔當業務之人。其位置。大有獨立之觀。所據社會上之地位。亦高。故抱有爲之才者。常樂於從事焉。  
次列其所短如左。  
(甲) 株式會社。以多數之株主。組織而成者也。故意見每難一致。凡重要之事件。必經株主總會之決議。常有失機廢事之虞。

(乙) 株式會社之株主。其責任止於株金。故對於會社。不甚注意。且株主之多數。常昧於會社之業務。雖有株主總會。不能勝監督之任。而經理業務之人。實立於被備者之地位。其熱心任事。常不若合名會社之社員。與單獨企業之當事人。甚至爲一己之私利。犧牲會社之公益。百弊叢生。有因而閉僞者矣。  
(丙) 株式會社之事業。監督諸務。須經繁雜之手續。故營業之費用。

自大。若夫會社之事業，既長短之互見，可知從其事業之大小，及事業之性質，而有適有不適也。無需巨資而舉之事業，或因時乘勢變幻迅速之事業，株式會社常見其不宜。若夫所賴於固定資本者，大規則嚴正企圖久遠，如鐵道航海銀行保險以及紡織機械製造各種之工業，皆宜於株式之組織者也。就株式會社所影響於社會全般之利害觀之，試舉如左。

(甲) 巨額之資本，非一人所能勝任，或雖有利益之可營，而危險亦大，不敢以巨大之私產，為孤注之一擲，蓋公眾一般之利益雖大，而簡人之利益甚小。如此者，不有株式會社之組織，斷難期其成立也。觀歐洲鐵道之歷史，發明之初，各國政府投巨額之資本，不能遽收其成功，世人嘗為鐵道前途危，無敢獨力出資以企業者，幸有株式

會社之組織，卒底於今日之盛大。如蘇彝士運河之工，大西洋海底電線之設，當時有名之專門家，鮮不謂成功之難，必其終成也，則亦株式會社之力焉。他如公園之設置，劇場病院之建築，凡關於公益之事業，為株式會社所經營者，不鮮。在資本缺乏之國，凡此種種之事業，尤不能不賴於株式會社之力也。德國經濟學家昆廬曰：吾德國資本家甚少，從事實業者亦鮮。至第十九世紀之後期，能與英法為經濟上之競爭者，蓋有賴於株式會社之制度者大矣。德猶如此，則他國之必重視此制，奚埃論哉。

(乙) 吸收散於社會之小資本，集成巨額，以增加一國之資本力，且使有小額資本者，享受從大企業所生之利益，此亦株式會社之利也。

(丙) 抱有為之才者，樂於從事，故使社會之人才，半執掌於民間之事業，猶可救社會重視爵祿之陋習。



雖然株式會社於社會上亦非無害者也舉其大者如左。

(甲) 森人瞞偷者流常有假株式會社之名以濟其欺衆盜財之手段當企業盛起之時各種株式會社勃興世人應募者亦多不追問其虛實及其破綻乍露被損失者多屬中產以下之小資本家讀恐慌市況陟變銀根乍緊人人懷一懼懍若恐倒閉之歷史其慘狀亦大可憫矣之心百業停滯工商斂手經濟界之厄運也。

(乙) 其在平日株式會社之株券最適於投機買賣先期購辦一值實勝於爲兩造之勝負最似賭博之材料常誘起全社會投機之野心而使其增長夫取引所定期買賣之利害雖非片言可決而令其投機之念普及於全社會固亦不可

(丙) 株式會社常有過剩生產之傾向蓋株式會社資本之增加甚易往往乘市況繁盛之時擴張規模以增加生產之力荷市況一變

需要無多從事者驟難縮小規模減少生產額而過剩生產遂因之而多夫過剩生產者則屢爲恐慌之原因者也。

株式會社之弊害既如上所述矣然利害相參究亦事理所不免故株式會社在一國之經濟發達上仍爲最要之組織徵之明治三十四年末之統計當時日本成立之株式會社其數凡四千三百三十七已納資本達於七萬四千五百萬圓德國當千八百九十六年株式會社之數凡三千七百十二已納資本約六十八萬嗎克英國當千八百九十五年株式會社之數凡一萬九千四百三十已納資本約十萬六千二百萬磅由是觀之款額亦云大矣當今日之經濟社會而株式會社不誠占極重要之地位哉。

第四 株式合資會社。株式合資會社者有限責任社員與無限責任社員合併而成惟有限責任社員所持分得有一分爲株式容

易流通。亦如株式會社之株券也。其無限責任社員以連帶無限責任代表會社執行事務。兼株式會社之取締役與合資會社之事務擔當社員兩資格。故此種會社在合資會社與株式會社之間兩者之利弊蓋亦兼而有之云。  
第六章 土地資本之私有制度  
如前章所述。則知今日之社會所謂生產者要惟依私人之企業而行之者也。蓋以生產中所必需之土地及資本屬於箇人之私有。而土地資本得以私有者。則以所有權及相續權之制度保護之者也。試先就所有權論之。所有權之定義依各國之法律。雖不免略有異同。要之凡屬於一己所有之財貨。有自由使用收益及處分之權利之謂也。然所有權者

決非絕對的者也。如日本民法所謂關於法令之制限內者。實以所有權有種種之制限也。譬之家屋之所有權。為關於火災衛生等諸行政規則所制限。土地之所有權。不能抵抗收用法者皆是。所有權之對於各種之財貨。非同時而生者也。論其成立之次序。由己所製造之財貨及己所使用之物品而起。漸次及於其他之動產。若土地所有權之發生。不知在幾經星霜之後也。蓋土地之制度。始則共同用之。繼雖人人分而用之。而時時使其返還更分於人人。自人口蕃殖以後。向有之收穫。遂不能滿足其慾望。至不得不增益勞動。投置資本。以增加土地之生產力。如使勞動資本之結果。將其利益歸諸他人。歟。則無論何人躊躇而不前。人人永久占有之觀念。遂因之而生。至是則曩日所享有之一時的使用權。遂變而為所有權。雖天然之土地大都亦歸諸箇人之私有矣。

土地資本之私有制度者現今各國中組織社會之基礎也故國家對於所有權雖莫不加以制限獨至保其安全則不遺餘力務使人民有資本土地者得自由處理之使用愈巧收效愈多其享受也亦彌固故人民爭取最利之法施之於土地資本以期得最大之效果雖然此土地資本之私有制度小之固增所有者之收益大之亦進一國之生產而究不免有弊害試一覽今日之社會貧富之懸隔權力之強弱何莫非土地資本之私有制度階之厲也倡社會主義之說者以所有權爲盜跖之護符勞苦小民勤動之所得皆被地主及資本家橫奪之衛取之而反得安享此不當之利益也

雖然使土地資本之私有制度果其不正而背理也顧伊古以來此制度何故而成立又何故而認爲正當之理由哉吾且博攷夫各種學說夫推溯所有權之緣起者議論衆多一見若相反而不相容實

則並行不悖相補助始稍得進於完全也試列舉主要之學說如左

第一 占。有。說。持此說者謂宇內無主之物苟任意占有之即得爲所有權信如是也則占有時須得承認占有後更資保護此承認及保護不得不求之於開明之社會苟其缺此二條件雖能占有之而所有權終不得成立也且也爲所占有者倘屬便於攜帶貯藏之動產尙可以之說明所有權之起源至若土地之爲物與是等動產則大異其趣雖混沌渾噩之世已非全然無主之物如佃獵民族之狩場牧畜民族之牧地常屬一族之所共有至農耕時代之初期其狀態猶存也故土地所有權之發原不得歸諸無主物之占有

第二 勞。動。說。勞動者生產財貨之所必需而不可少者也故勞動之人從其勞動結果所得之財貨視爲所有之權利況世界各物



無非從勞動而得者。即如土地不加以勞動。勢必求生產而不得。故加勞動於土地。則土地所有權。亦由是發生。是即所謂勞動說也。然勞動之於生產。不過三要素之一。必得天然及資本之協同。而後效力著。而對於生產結果之所有權。僅歸之勞動。亦不得也。況夫今日之世界。凡安坐而食。毫無所事者。其大半非食租衣稅之地主歟。若以勞動爲所有權之基礎。則是等土地之所有權。不得不授諸耕作之農夫。豈非與現今所有權制度。大爲反對者乎。西哲汪訥曰。勞動說者。具有貴重而正當之要素。以勞動爲獲得所有權之方法。是爲所有權制度最高尙之理想。雖然。以之爲所有權制度終局之目的。則可謂之爲所有權制度發達之濫觴。則不可。  
 第三 人性說 是說也。謂所有權爲人類生存發達所不可缺少。故得爲天賦之性質。保有是權。即爲保守天賦之權利。不待國家之承

認而成立。國家亦不能制限而廢止之。夫所有權何以不可缺少。論者未能說明。徒言其必需。遂謂爲正當。以是而辯護所有權。實非完善之論。夫今日之社會。享有所有權者。多寡懸殊。多數之人。其所享有之所有權。不過簞食豆羹。維持旦暮。最少之財貨。而少數之豪富。粟陳貫朽。田聯阡陌。皆屬其所有權之範圍。信如人性之說。謂之爲生存發達所不可缺少。則貧富宜均。彼享有巨額財產之所有權者。尙能承認其存立歟。是又不能無疑也。

第四 法定說 據此說。則所有權者。必得國家之承認。始得成立者也。國家之所以承認之者。以所有權爲社會全體利益之所在。所有權既經國家承認。而始生。故國家得而制限之。且得而廢止之。是說以國家觀念爲主。視所有權同於其他之權利。必待國家之承認保護。其理甚明。獨至所有權爲社會全體之利益。則不得一概論之。

是即第五說之所由起也。第五說依財貨之種類而承認之理由不同之說。所有權之制度亦幾經變遷沿革。而始有今日之狀態。不得謂所有權之制度無論何地何時皆適於社會全體之利益。個獵時代、牧畜時代及農耕時代之初期必以土地共有之制。適於當時之社會。人文日進。箇人漸有獨立之概。所有權之必要於是乎生。至國家承認所有權。雖強固如今日。仍依財貨之種類而不能悉同。若衣食住三者爲人類生存所必需。其物之性質不宜於共有。故保護其所有權極爲強固。若資本土地則異其趣。苟私有之足以利箇人。并有以利社會之全體也。則國家承認之。苟私有之而利益小。共有之而利益甚大也。勿寧廢其私有而滅其所有權。如道路殆皆屬諸國家。或爲自治團體之所有。森林之物爲國有者固亦不少。其他鐵道水道瓦斯電燈等獨占

約等於虛文。玩其悍然不顧而破壞和平者亦有之矣。例如俄羅斯以安固國境爲名。而於中央亞細亞爲殖民之計畫。又德國卡久里斯於阿非利加用威力以開拓殖民地。皆此類也。所謂占領無主之土地者與民法上對物先占而取得所有權者相同。國家發見無所隸屬之土地。捷足先占。漸次移民耕墾。遂形成一殖民地。此方法古代有施行之者。究無一定之手段也。彼英國占領此亞美利加者係善罷斯戕及橋福托兩人於舟中望見陸地之黑影。遂探檢而得之。且近來此方法日異月新。歐洲諸國於所得之海岸。其俯瞰背面之陸地。凡視線所及者皆認爲己國占領地。此所謂欣嶺魯蘭托之方法。近於牽就不明。諸國之間往往因此疆彼界引起爭端。至八百八十五年。諸國伯林會議。定昆果之條例。以理此等之糾葛。謂無新占領土地。須將其形勢之大小。員之廣狹。報告各國。

且須以法律公布其占領地。俾衆周知維持永久之秩序。苟蔑視此條例。於占領之土地。隱而不宣。則爲公議不容也。

殖民之根本觀念及殖民方法之大體。既述於前矣。茲從諸子之希望。特就諸君所知香港殖民詳述之。香港者就其地位言之。則介於上海新嘉坡間。宛總上海新嘉坡而連結之。土地良美。舉世無異議。英法人嘗謂若舉上海橫濱新嘉坡澳大利亞而圖之。則香港廼其中央要地。然不第此也。夫香港者扼廣東之河口。廣東者在今日固爲中國重要之區。當英人占領之初。茶絹漆絲中國之重要產物。均多產自該地。遂勢使彼香港握有中國東南商權而支配之。故當時歐人恒以之與廈門並稱。謂爲彪大偶像之兩眼。夫豈無因也哉。上述之如香港者。既位置之良如彼。而廈門則又其次之要港也。第就兩者之發達而觀之。則大以異。香港以不五十稔之短歲月。而爲異

常繁鬱之殖民地。廈門則無論其爲良港。然已越四百餘祀。而尙不克與香港相頡頏。兩者差異之理何存。則英國之香港殖民所採方法良善也。至其方法如何。則固諸君所欲知。實亦有知之之必要存。茲就英國於香港之狀態而概論之。蓋知非無益之舉也。

香港之入於英殖民版圖也。肇因於千八百四十一年之鴉片戰爭。基於英海軍大將義律暨中國使節廣州府知府余保純偕訂之條約。其時也。英不過於香港一部分高地。獲有許其使用之特例。爾逮千八百四十二年八月二十九日批准之南京條約。則得香港爲英國皇帝皇儲暨繼統者永遠所有。益著其占領之實。第據此條約。夫所謂香港者。今香港之一部分而已。至千八百六十年英法聯合戰爭之結果。以北京條約。更得其附近之九龍小半島。即今之所謂香港者。蓋合此九龍小半島而併稱之。夫此小半島之合併。非無因也。

九龍者自香港視之蓋靡一日可缺之樞要地。香港之去中國大陸雖不踰六哩。其去九龍則僅二哩。有奇特其東南在之鯉門海峽。殊狹隘。甚唯中國小舟可通行。固不啻與之接壤。香港者其面積僅二十五平方哩。以狹小故。勢不得不謀與中國大陸相接。近而出斯舉。然其欲併有此半島之動機。則不唯因其狹隘。亦實因其土地礧瘠。故也。香港之爲英殖民地。其理由則如左述。至余輩就其經營論之。則大別之爲數期。其第一期則欲謂之失敗時代。即千八百四十二年。至八百四十八年。是謂之失敗時代者。何。當英國之據香港爲己有殖民地也。不第自信其必凌中國諸港而上之。即英政府當攘有香港時。亦深信其際中國政府反覆無常。華人之欲免其奇禍而移居斯地者。必不鮮。然此等豫期。終不過歸諸空想。即偶有來者。亦俱係無賴。不意全不符其所望。矧歐人之來者。亦甚渺。唯此時華人而

外之移居者。僅印度一人。以欲營錢肆業而來者。英人則繼不無少數。轉徙而來。特挾資薄弱。第以鴉片賣買爲目的。就經濟上收入而觀察之。則其時財政所需要於本國者。年二十有五萬。而香港之收入。則僅年十萬。乃至十二萬磅。不克達其所費之半。益以香港氣候不良。爲一種熱病之流行地。且雨期連延。除疫之設備亦不完。以如斯之失敗狀態。當時英國輿論。傾於拋棄之舉。是又蓋得己之事哉。今試揭一二例以證之。徵之於千八百四十五年八月十三日。香港殖民致本國殖民省書。亦足以窺見一斑。曰。香港殖民以來。既四年矣。移來者甚少。有之官吏暨少數商人。爾又華人之來者。亦俱無恒產輩。再徵之香港太守復命書。則曰。香港者。勿寧以不占領爲利益。又當時輿論。亦以既得者不得已則拋棄之。是爲得策。即徵之溫相之說。如克里耶卿。約翰拉塞爾卿。內閣之殖民大臣者。亦曰。試問香

港之爲年靡幾何耶。商業上所俾本國利益則又幾何耶。吾儕所知則勿寧棄之之必要。又英國之設行政機關於香港有年矣。雖其結果尙未之見。然吾儕所探政策則第務其舉翼。以此殖民地爲中國貿易中心之經費節約之而已。溫和之說尙如此。故在英國其始也幾欲置其地而棄之。然英人以不絕不倦之力。終獲最後之良果。致有今日之繁盛。於此不禁今吾儕思倍根對於阿美利加殖民地之言也。其言曰。殖民地不二十年不獲觀其利益。五十年則稍獲觀其利益。倍根所云之如英國者。卒經過其苦境而達彼岸。致享有今之隆盛矣。以下則漸就香港殖民地施設之大體述之。

英之蒞香港殖民地也。其首政即新聞之發行。是然非如今日之純粹。不過所謂週刊官報爾。其發行實千八百四十一年五月一日。是次此新聞之發行。即土地之發賣。是乃千八百四十一年六月十四

日以競賣法行之。殖民地政府之所採方法。則劃土地爲五十一區。命年納地租。且對此負有半年中不可不建築值千磅家屋之義務。其次則千八百四十二年大興土木工事は。又其次則千八百四十三年設軍法院暨通常法院頒布商業法規是。至此通常法院之設立。則洵有不可不注意之點存。何則。無論何殖民地其始行於其殖民地者。固非軍事方法。日本於臺灣亦臨之以軍事制度。廼最近之實例。於殖民初期而採用軍事制度。無論何地所見悉一。蓋殖民初期行之以軍事制度。唯最適切也。英之於香港千八百四十三年迄。均以軍事制度蒞之。逮同年始設普通法院。尙其他英人所採方法。則商業條例之頒布亦其一也。逮斯時其經營漸就完備。於是純全新聞之刊行始見。蓋新聞者。舉人民品位知識而高尚之之良機關也。社會發達後。在所必急。其他則郵政局之設立。計郵政之發達是。



諸種制度既漸臻美滿如左矣。斯而尙有一障害事項存。即新闢地者。往往爲無賴漢之逋逃。警察之稽覈。匪可等閑。於是警察設置。其警察事務。則縱如何瑣屑之點。亦防閑備至。視華人之夜行必燈。可知也。如上述既廢軍事制度。採用普通司法制度矣。則財政之設備。在所必需。於是千八百四十四年。徵華人人頭稅之令下。至千八百四十五年。衛生上之工。事啓。蓋衛生行政如此等助長增高之設備。非團狀進步後。罔克發達也。逮千八百五十年。則香港施政純然民事上之制度矣。第此等方法而外。尤當注意者。即香港殖民地之貿易。不克符厥豫期。千八百五十一年。不得已頒一布告。計香港殖民地移住者之便宜。採用移住獎勵策。其方法即華人一年地租免除。是其後尙有種種之設備。茲姑略之。降至千八百五十六年。船塢事業始啓。千八百六十年。貨幣鑄造所設立之請上。因是足見多少。

### 香港 Hong Kong

香港在珠江河口。澳門之東四十哩。廣東之東九十哩。面積二十九方哩。人口除軍人二十八萬四千。香港本是支那之一部。鴉片戰爭之結果。一千八百四十一年一月。讓與英國。以翌年四月之南京條約。確定之。香港對岸。半哩相距。有九龍半島。Kowloon。一千八百六十一年。中國又以此半島南部之地。讓與英國。其後一千八百九十八年。英國又由中國租借半島全體二百方哩之地。行政權屬知事。知事受參事會及立法會輔佐。現今香港爲東洋無比之良港。歐美澳諸洲之船舶常寄港於此。尤爲握東亞商權之適當處。英國對於中日貿易之中心點也。香港輸出總額。一年不下日幣六億圓。香港爲重要商港。同時又用爲軍港。英國東洋艦隊之根據地。對岸九龍半島設有砲臺。

新英威海衛 *Wai-lai-wai* 其地係英領中屬地

威海衛在山東岬角直隸灣之南岸西北經海去旅順百五十哩西南去膠州大概相同一千八百九十五年初中日戰爭時日本軍隊一時駐紮於此一千八百九十八年撤兵四月中英兩國間締結條約英國租借之租借地乃港灣劉公島併灣內諸島凡地十平方哩此租借地內英國有全主權茲可注意者條約之附則威海衛之東方東經一百二十一度四十分以東之地必要之際英國有築砲臺又得爲必用之設備之權在威海衛中國雖不得施行政駐紮軍隊則許之又中國兵船有使用此港灣之權威海衛政廳定於一千九百一十一年七月發布之條例關於行政之法律總務大守知事有發布之權又有高等法院掌司法事務其下設置地方裁判所在租界地內諸村之行政多從支那舊慣委任其主

長村長威海衛宣言爲自由港租借地內有三百三十八村人口十

二萬三千餘

此與英領婆羅洲 *British Borneo* 派各屬之西歸島白人及馬來

馬來群島 *Malay Archipelago* 之大部分一千八百八十年歸英領

至一千八百九十七年除北婆羅洲其餘還以前之統治者北婆羅

洲云者當十九世紀初由南方渤泥 *Brunei* 王讓與英之北婆羅洲

公司而該公司於一千八百八十八年讓與英國政府後北婆羅洲

西方海岸之拉布安島 *Labuan* 亦歸英領北婆羅洲面積三萬一千

方哩人口二十萬

至於婆羅洲西南有渤泥 *Brunei* 薩拉瓦 *Sarawak* 渤泥自一千八

百八十八年受英國保護面積一萬五千方哩人口二萬薩拉瓦在

一千八百四十二年由渤泥王讓與英人惹米斯伯羅 *James Brooke*

一千八百九十年為英國之保護領以產出金鑽石著名面積五萬方哩人口三十萬國籍諸面蘇一萬五千式四人口二萬諸對武直四在亞非利加之英領  
 式四岡比 Gambia

西部非洲概氣候不良唯岡比河地方則不然英國屢放棄之而迄今所以尚有之者畢竟因有岡比河也現今歲入雖不饒足足償歲出而有餘面積四千六百万方哩人口十萬  
 三厄里那 Sierra Leone  
 三厄里那包歇爾巴洛島 Sherboro 面積四千方哩人口二十萬餘此地氣候非常惡歐洲人到此而死者極多可稱為白人之墳墓然英國所以有之者以位於好望角與本國之中央軍事上極樞要也其西岸弗拉多 Free Town 港有名之英國石炭貯藏所又有堅固之

城塞英國陸軍根據地  
 金海岸 Gold Coast 附亞山提 Ashanti 二十三人

此地與基內亞灣相望面積四萬方哩人口一百四十八萬氣候不良介在德法兩國保護國間蒙其迫壓且招土人之反抗而英國尚所以有之者土地豐饒且富於金鑽故也

拉瓜司么羅巴 Lagos Yoruba 及那其利亞地方 Nigeria

拉瓜司么羅巴及那其利亞地方臨基內亞灣英國之重要殖民地及保護國也此地混雜甚由一千八百八十五年一千八百八十六年一千八百九十三年之英德條約一千八百八十九年一千八百九十年一千八百九十八年之英法條約歸於英領拉瓜司么羅巴全面積五十萬方哩人口二十萬大部分屬羅耶兒尼日爾公司 Royal Niger 此公司在此地行使主權極謀改良其土地而肥饒之



一千九百年以來。公司讓與英國。由本國派官吏直轄之。分爲南北二州。近來經營不倦。礦物農產物之出產。尤屬有望。

好望角殖民地 Cape Colony

好望角殖民地。本荷蘭人初開之地。一千七百九十六年。英國占領之。然一千八百三年。英國曾返之於荷蘭。入後至一千八百六十六年。再由荷蘭取還。一千八百十四年。償金六千萬圓於荷蘭。全定爲英國所領。爾來擴張勢力於隣地面積二十八萬方哩。人口一百七十五萬。

若夫此殖民地之政體。以幾經階級之憲法爲基。其行政權屬行政議會。行政議會由知事及本國君主所任命之數官吏組織之。立法權在立法會與衆議會兩會。立法會有議員二十三人。任期七年。衆議會有代議士九十五人。任期五年。又知事之下有內閣員。即政務

# 雜錄

左之一篇。本大學法政速成科在學生楊度氏所草講詞。採以爲備。等者也。乃揭載此以供本講義諸讀者之一樂云爾。

## 於清國釐金稅之可否

楊度

欲言釐金稅之可否。必先論其性質。次論其利弊。次論其改良之方法。故於下分論之。

### 第一 釐金稅於財政學上租稅制度何如乎

釐金稅者。以比例納金制度。當時普通間接所徵收之國內通過稅。以爲國稅者也。一以租稅賦課法論之。釐金稅爲定率稅。而非配賦稅。在定率稅中。爲比例稅。而非累進稅。釐金稅之名。由於咸豐初年。刑部侍郎雷以誠治軍。揚州用錢仁策奏准。商稅從前關稅正則本千。而抽三十。權之。應肆則本千。而抽十。即百中之一。故謂之釐金。蓋金取一釐也。以此例推。不爲變動。故爲比例稅。其後雖時

時加徵然終以比例而定。

二以租稅之物質論之釐金稅爲金納稅而非物納稅課稅。金取一釐乃以物價爲標準而定之者既取金而不取物則非物納稅而爲金納稅。

三以租稅時期論之釐金稅爲常時稅而非臨時稅。釐金稅之初立原以助一時之軍餉本爲臨時稅其後軍務既平而裁撤者惟湖南東征釐金稅東征釐金稅者設於咸豐十年於湖南本省釐金稅徵收一釐以外加抽半釐同治四年曾文正奏撤之其餘各色釐金則以捻回未平長江水師新立又加以練海軍籌防營餉及各國賠款故終不能撤以至於今遂爲常時稅。

四以使用之目的論之釐金稅爲普通稅而非特別稅。從前以軍餉加稅本爲特別稅今則用於普通各事故爲普通稅。

五以被租稅之人論之釐金稅爲間接稅而非直接稅。釐金皆徵之行商納稅之人非被稅之人故非直接稅而爲間接稅雖旅客往來亦有不以買賣爲目的而亦被稅者然爲少數故爲例外因此制度故其影響所及者有四。一屈伸力大。二普及於下等社會。三課稅物件之評價不固定而應時世推移。

四納稅者無由反對。此外尙有一種本爲間接稅之不便而釐金稅反以之獲利者則得多大收入是也。

六以租稅場所論之釐金稅爲國內稅而非關稅。釐金稅之初立專以課內國人民者本非以課內外交通而生之稅其後始并抽洋貨釐金然不過於關稅之外加徵而已故終非關稅而爲國內稅。

七以租稅位階而論釐金爲通過稅。各國國內皆使自由貿易無有通過稅惟關稅始有通過稅今釐金稅總局分局分卡稽查卡遍地設立專以徵收由生產地至到著地之通過稅故爲通過稅。

八以課課租稅之主體論之釐金爲國稅而非地方稅。釐金稅所徵收雖不盡解往北京政府然各省政府之所存留者亦皆爲官中之用而非地方團體所收入自用者故非地方稅而爲國稅。

釐金稅之制度如上所述其不合於學理者有下之數點。

一釐金稅爲國內通過稅。國內設通過稅則惟以阻商務之發達各國皆無此制。

二釐金稅爲常時國內通過稅、臨時稅猶不可以國內通過稅之制行之況常時乎、是欲使國內商務永無進步也、

三釐金稅爲普通國內通過稅、特別稅猶不可以國內通過稅之制行之況普通乎、是無一事而不仰給於此也、

四釐金稅爲間接國內通過稅、既爲通過稅則未有不間接者、是一國中惟不動產得免此稅、其動產之免此稅者幾希矣、人人皆待動產之用則無人能免此稅矣、

### 第二 釐金稅於財政學上租稅之原則何如乎

租稅之原則有三、試分舉而比論之、

#### 一 公正之原則

甲 普通 文明之國家強不能免稅、而貧者得免、如日本人民、每年所得不及三百圓者無稅、今年議會更有議改爲五百圓以下者、釐金稅則豪強可以搜剝、放行、貧商販運亦須納稅、是不普通、

乙 平等 資本有多少則納稅亦有多少、今釐金爲比例稅而非累進稅、如鹽商

資本貧富不同而鹽釐徵收則爲一律是不平等、

丙 確定 釐金稅於課稅物件無一定之範圍、於稅率無一定之標準、是不確定、

丁 合法 中國無議會議定之稅法、故無所謂合法、即以奏定釐金徵收法而論、亦不能實行是不合法、

戊 合德 鴉片亦有釐金稅、其本意不在以重稅限制漸圖禁止、而在仰此出關、乃不正不義之事、是不合德、

#### 二 經濟上之原則

甲 不可侵其稅源、租稅只可於人民所得之利息中取之、今釐金稅之極苛重者、有過於利息之數、是侵其稅源矣、

乙 當分別物件 釐金不僅於奢侈品重稅、即必要品有用品亦極重、如日本人以醬油比鹽同爲必需品、故稅之極輕、且有議欲免除者、中國鹽釐則爲最重、各項籌款之法多以鹽斤加價米釐亦重、皆不能分別物件者也、

#### 三 財政上之原則

甲 要收入多大 釐金之收入雖大、然較之中飽所得尙少六七倍、並不能擔

歸公也。

乙要有屈伸力 釐金稅固可有屈伸力，然其逐年比較之法，迨前額者委員有弊，不及前額者撤委賠補，不論社會經濟之情勢，以為稅額之伸縮，自有釐金以來，有加無減，有伸無屈。

丙要徵稅行政得其宜

(1) 徵稅行政制度

(a) 直接管理法 各省釐金稅有全用官者，有官紳并用者，然非包徵包解，則非請負法，又非地方團體承辦，則非委任法，故為直接管理法，雖間有以其一部分由商人包徵包解者，然其事甚少，故為例外，然他國以直接管理法為善，而請負法委任法不及之，中國則不然，剛毅整頓廣東釐金，反舍直接管理法而用請負法，改用商人包徵包解，其後亦不能辦妥考，乃其法未善之故，然在中國而言直接管理法，猶不如請負法委任法之善也，且咸豐時湖南釐金稅，以郭筠仙創議，由士人辦理，院司委員以總其成而收入甚多，其後巡撫陸增祥改用官吏收入之數較前不過十分

(a) 之一故在中國而言直接管理法，用官又不如用紳之善也。

(b) 請負法 三論見上

(c) 委任法 中國無此辦法，故不論。

(2) 徵收法

(a) 迅速 釐金稅所徵於民者，不即輸之於國，各省督撫於報告北京政府之數之外，必猶有隱匿以備本省若有需款，以此補助釐金委員於報告本省上官之數之外，亦必猶有隱匿以備下屬若不足額，以此補足，是不迅速。

(b) 正確 釐金稅之偷漏者，仍復不少，是不正確。

(c) 低廉 釐金徵收費雖不多，然需索甚多，中飽之數不可揣測，是不低廉。

(d) 簡易 釐金稅留難阻遏之弊甚多，是不簡易。

以上於租稅之原則，無一能合者，其為應廢無可疑議矣。

第三 中英條約免釐加稅之政策何如乎

西歷千九百二年九月五日即光緒二十八年八月四日，呂海寰盛宣懷與英馬凱

氏所訂中英改訂條約其中有免釐一項關於此事之要點有三、今爲提出、分爲三項論之如下、

一 關於免釐之協定

甲 正 中國十八省並東三省之各道路鐵道及水路之釐金、或別項賦課金之稅局不問爲何種類、悉永遠廢止、  
英國之欲廢釐金稅其理由有二、

- (一) 向來外國進口貨、雖只完納關稅及子口稅即發與免稅單、各處放行但其貨物若分散與華商運往內地、則所通過各地仍不免釐金稅、是爲暢銷洋貨之一阻力、故欲免釐、
- (二) 自日本馬關條約以後、各國以利益均霑、皆於中國得有內地製造權、若內地製造之貨物運轉各處、雖可免關稅而不能免釐金稅、是亦爲一阻力、故欲免釐、

乙 副 又分爲三

(a) 海港水路開港場陸路及陸路國境地方現有之常關皆不廢止、但其位置、

須作明細表通知英國政府其稅務可由各省督撫與總稅務司協議、選擇海關外國官吏管理之、

英國之不欲廢止常關其理由有三、

- (一) 常關數目皆載於戶部工部則例及大清會典原爲徵收華商而設其後因與外國通商之故於是沿海商埠如津海關等沿江商埠如鎮江關等、內河商埠如九龍關等共三十四處陸路商場如龍州關等共四處皆以常關爲新關徵收洋貨子口稅其稅務以西人司之、是爲稅務司有總有副會同各關監督辦理、然監督實惟畫諾而已、權皆在稅務司也、總稅務司向用英人赫德英國且與我訂約稅務司永用英人、是英人所得之稅權、常關爲極重若廢常關是自棄稅權也、故不欲廢常關、
- (二) 辛丑北京和約已將各新關稅全數作爲賠款抵償廢之則賠款無著矣、故不欲廢常關、

(三) 未成新關之常關尙多皆在未通商之地英人政策必使各處開放通地通商若他日一處通商則一處常關變爲新關皆當歸稅務司管轄是留

之可爲英人增長稅權之地，故不欲廢常關。

(b) 製鹽釐金廢止之後，其釐金及他之課稅及捐銀之總計額，於鹽稅增課當於生產地或輸送省分入境後最初之常關徵收，其稅務可由各省督撫與總稅務司協議選擇海關外國官吏管理之。

英國之不欲廢鹽稅，其理由有二：

(一) 海關外國官吏即英人也，爲增長稅權起見，故不欲廢鹽釐。

(二) 辛丑北京和約載中國全國鹽釐所得除還舊債外，皆以抵償賠款，故其總計額不能減少，否則賠款又將無著，故不欲廢鹽稅。

此外尚有一理由，辛丑之後，又有以鹽斤加價爲籌款之方法者，若減少其額，則國內所特之款亦將無著，故亦欲爭之不廢也。

(c) 不問水陸於各省疆域樞要之地點設置內國產鴉片稅徵收局，其稅金及捐銀與該省內所賦課之各種稅金相當者，得自由徵收鴉片完稅之後，每塊過印放行，不得再稅，其徵收局得設收稅吏及警察官，惟不得設障害之官局，各局所地明細作表，詳行記錄，通告英國政府，其稅務可由各省督撫

與總稅務司協議選擇海關外國官吏管理之。

英國之不欲廢內國產鴉片稅，其理由有二：

(一) 爲增長稅權起見，於用外國官吏之外，又復須通知英國政府，其稅權益大，故不欲廢內國產鴉片稅。

(二) 既爲內國鴉片稅，則雖加稅，而於外國產之入口鴉片並無妨礙，且產於內者稅重，而產於外者稅輕，轉使進口鴉片得以暢銷，然若收稅過重，則是不以鴉片爲與尋常貨物同等，亦爲阻礙，故必與各省內所賦課之各種稅金相當，且所設稅局，通知英國政府，則隨時應加應減之權，得以操縱，爲保護其進口鴉片起見，故不欲廢內國產鴉片稅。

此外尚有一理由，則我國政府以外國輸入鴉片稅及內國產鴉片稅爲一大收入款，故亦不願廢也。

## 二關於加稅之協定

甲 正 又分爲三

(a) 關稅進口稅，由切實值百抽五，加抽至值百抽十二五。



英國允加關稅進口稅其理由有二、

(一) 釐金稅裁撤之後，於中國財政上之損失，宜有以代償，故允加關稅進口稅。

(二) 向來洋貨分散運入內地之時，仍不免釐金稅，今廢釐金而加關稅，僅收入口一次，以後遂無復障礙稅，仍未較前加而事則較前便，故允加關稅進口稅。

(b) 關稅出口稅，由切實值百抽五，加抽不得過值百抽七五。

英國之允加關稅出口稅，其理由有二、

(一) 以補償釐金裁撤之損失，故允加關稅出口稅。

(二) 內國商人運貨出口，本不應有出口稅，所以獎勵外國貿易，日本即無此稅。中國向來惟以苛稅壓抑華商，因此華商日困，非借洋商名號不能免沿途勒索，而出口之後，又以無國家保護，多不能自運出洋，漸而出口貨一項，無論皆真洋商與否，蓋幾非以洋商之名，持三聯票以行，不能運矣。而所運者又皆天然物產，運至其國製造成貨，而又以運來中國貿易者。

也此條約之意，原為洋商運貨出口而設，至於華商則未嘗注意，故允加關稅出口稅。

(c) 關稅沿海輸出稅，於出口正稅外，加抽半稅。

英國允加關稅沿海輸出稅，其理由有二、

(一) 以補償釐金裁撤之損失，故允加關稅沿海輸出稅。

(二) 由此口運至彼口，猶是內國貿易，各國有不徵稅者，然中國則洋商運者實多，且得有製造權之後，既有製成貨物，非內國陸路鐵道所能運往他處，必須出海口者，則與出洋無異，此條亦未嘗於華商注意，故允加關稅沿海輸出稅。

乙副

又分爲三

(a) 生絲不開手織或機器織其出口稅之總額不得過值百抽五。

英國不允加生絲出口稅，其理由有二、

(一) 中國生絲為出口貨一大宗，若加稅則為出口之阻礙，故不允加生絲出口稅。

(二)外國需此物之用亦甚多若加稅而阻其出口則外國不以為便故不加生絲出口稅

(b)在中國用機器製造之綿絲及棉布不論為開港地之外國人或內地之中國人所製造皆課以值百抽十稅金但既完稅之後不得再課出口稅沿海輸出稅

英國不允加已完稅之棉絲棉布出口稅及沿海輸出稅其理由有二、

(一)洋商在內地製造而復運以出口較之入口貨之復出口者實無大異若倍於入口稅應值百抽二十五若合入口一次出口一次計之應值百抽二十今惟與華商平等則以值百抽十亦為重矣故不允加已稅之棉絲棉布出口稅及沿海輸出稅

(二)華商若使獨輕則將使洋商不能相競必使與華商同等此稅在洋商則為輕在華商則為重故不允加棉絲棉布出口稅及沿海輸出稅

(c)在中國用機器製造之外國模造品不問為開港場之外國人內地之中國人所製造皆課以值百抽十稅金但既完稅之後不得再課出口稅沿海輸

# 出稅

英國之不允加已完稅之外國模造品出口稅及沿海輸出稅其理由有二、  
(一)華商若能製造外國模造品以抵制洋貨或更投外人之嗜銷行海外若輕其稅必與洋商競爭然華商此時程度究難望此其利惟洋商享之故不允加已完稅之外國模造品出口稅及沿海輸出稅

(二)洋商製造外國模造品是即於中國製洋貨即以銷之中國而完一稅後即可免一切稅乃內地製造之權利故不允加已完稅之外國模造品出口稅及沿海輸出稅

## 三關於免釐加稅後租稅之協約

甲正 又分為三

(a)海關現在地及將來可設置之地不問海岸陸地國境均可設置常關其稅務可由各省督撫與總稅務司協議選擇海關外國官吏管理之以明細表通知英國政府

英國之欲設常關其理由有二、均見前

(b) 在中國用機器製造之棉絲棉布及外國模造品不論為開港地之外國人或內地之中國人所製造皆課以值百抽十稅金但既完稅之後不得再課出口稅及沿海輸出稅及銷場稅。

英國之允設棉絲棉布及外國模造品出廠稅其理由有四、均見前。

(c) 中國政府於自國所產無輸出之目的貨物可隨意課銷場稅其運往開港場者不同帆船輪船亦不同所有者之國籍如何同一課稅其稅務可由各省督撫與總稅務司協議選擇海關外國官吏管理之其稅率則由中國自定惟不得於外洋運來之洋貨及運往外洋之土貨稍有妨礙。

英國之欲設銷場稅其理由有五、

(一) 以抵償釐金稅裁撤之損失裁其釐稅洋貨者設其專稅土貨者故欲加銷場稅。

(二) 以增長總稅務司之稅權從前釐金稅向由華官自辦今則以協定而改稅法乃更得此稅權故欲設銷場稅。

(三) 純為自國所產則與洋貨無損稅之無妨故欲設銷場稅。

(四) 既為自國所產又無輸出之目的則以售之華人而無從得外國人之利洋人販運土貨則為至少之事稅之更無妨故欲設銷場稅。

(五) 華人自製自相買賣中國政府即徵稅如何苛虐亦與外國人無損稅率任其自定亦復無妨盡除洋商之害而以華商任其擔負終為英國之利故欲加銷場稅。

乙副 外國居留地及專管居留地不得賦課銷場稅。

英國欲免居留地銷場稅其理由有二、

(一) 居留地即租界也而租界無銷場稅是不許我國對於租界有徵稅之權矣為欲排斥我稅權起見故不允居留地銷場稅。

(二) 外國人不居租界者甚少而租界無銷場稅其貨物必較他處為價廉是洋人買華貨得廉價而華人買華貨反得貴價欲使洋人於此權利多於華人故不允居留地銷場稅。

由此條約所規定而實行之則中國所受影響如下、

凡中國全國中所有進口洋貨稅、出口洋貨及土貨稅、沿海輸出洋貨及

土貨稅、與洋貨有關係之不出口土貨稅<sup>如內國與洋貨有關係之不出口土貨稅</sup>、與洋貨無關係之不出口土貨稅<sup>如鹽稅等</sup>、與洋貨洋貨無關係之不出口土貨稅<sup>如鹽稅等</sup>、皆由條約協定。

惟與洋貨洋貨無關係之不出口土貨稅之稅率可由中國自定<sup>如場稅</sup>。以此論之則免釐一事以言乎善則土貨洋貨之積弊障害盡去以言乎不善則洋貨之障害實已全去土貨之障害仍可復生且因此而稅權盡失是此條約於英爲利於我爲不利若謂釐金稅不應裁撤則又非也特應由我自裁之而不應待英國逼我以條約之協定而裁之也若我自裁稅權無由失矣。

#### 第四 釐金稅裁撤之可否何如乎

現在各省督撫多不欲實行此免釐之制者揣其理由蓋有二端。

一因免釐加稅則北京政府之歲入增加而各省之歲入減少。查光緒二十九年關稅所入二千六百餘萬兩釐金稅所入一千六百餘萬兩今以洋關加稅與內地銷場稅所得必足以抵補免釐所失然關稅所徵收必將由北京政府之處分而不待復由各省督撫之處分且不能復分與各省是與前挾釐金稅

之巨款以待戶部之求訴者情勢大殊各省惟特創辦銷場稅之所得及他項專屬本省之稅以濟其用則所入必較前爲少故不樂奉行也。

二因免釐加稅則於商務之發達有益而於官場之中飽有損害。日人調查報告謂中國釐金稅之中飽當六七倍於正額確否雖不可必然遽割捨之而更謀他必非所願故不欲廢。

然吾輩對於此事之意見宜何如乎以事理論之則亦不能不以免釐爲是其理由有二。

#### 一經濟上

甲內國貿易 內國貿易本應令自由貿易今處處設立通過稅無異分一國爲數千百國各行保護政策重收入口稅以禁其暢銷夫中國交通機關不便利已爲工商業不發達之一大原因今又以此稅苛之是於天然之阻力以外又加以人爲之阻力工業之製造原料商業之運輸貨物皆因此而生大困非裁撤之不能望實業之進步也。

乙外國貿易 假使中國海關即能實行保護政策重抽入口貨輕免出口貨。

以拒洋貨之競爭，促土貨之發達，亦不應有內地通過稅，今乃反是，洋貨出口則稅輕，土貨出口則稅重，并且層層關卡，層層抽剝，未至海口，已憂虧折，是於保護稅則之理，反對太甚，故必當去之也。

二財政上

甲收入之貪蠹 積弊無窮，非掃除之，不能整理。

乙支出之浮濫 此項釐金，因何而徵收，因何而使用，徵收之數如何，使用之數如何，民間毫不得知，任聽官吏所爲，此等不信用之中央政府及各省政府，不應爲籌浪用之費，故必裁撤之也。

免釐加稅之後，條約所定之關稅，既歸於北京政府，其數已爲甚多，不必爲之再謀，其銷場稅一項，應由各省自收之，即爲各省辦公之費，惟宜於開創之始，懸往事之失，不用直接管理法，而用委任法，不用官吏而用紳民，由地方團體各立收稅機關，而每省設立總機關，并定收入支出之法，庶幾稅法可正，而地方自治之基礎亦可立，惟中英條約訂明銷場稅有可用海關外國官吏管理之語，條約所定萬難變更，何能由我紳民自行辦理，然亦有不必盡然者，其理由有二：

一 即有外國官吏管理，仍不過干涉其間，至於任事之人，自仍以中國人爲正，未盡如海關稅務，其權全在外人之手也，既用中國人，則用官吏與紳民有何分別？凡中國官吏猶可以辦之事，則中國紳民亦能辦之也。

二 釐金稅局可專屬於往來扼要之處，銷場稅則不然，不僅通商口岸爲銷場，亦不僅內地都會爲銷場，即鄉村市鎮亦爲銷場，此等稅務不僅外國官吏不能盡理，即官吏管理亦較釐金爲難，故以純用紳民爲宜。

以此二者之故，故於免釐金稅而行銷場稅之時，即并去其直接管理法，而用委任法，實爲慎之於始之道，而又於事實上無有何等難行之阻礙者也。

○刑之執行猶豫之法律承前

(六) 刑之執行猶豫裁判之取消

(1) 可取消之時

(a) 因猶豫期間內犯罪，而受禁錮以上之刑之時。

(b) 因猶豫之裁判前犯有他罪，而受禁錮以上之刑時。

(c) 於猶豫之裁判前十年以內，曾受禁錮以上之刑事發覺之時。

(2) 取消之管轄 即在受刑之宣告者所在地之地方裁判所為其管轄區域。

(3) 取消請求權者 檢察

(4) 抗告 對於取消之決定，逕刑事訴訟法所規定者得為抗告。

(5) 取消之效果 刑期自取消之決定確定之日起算之。

(七) 猶豫之效果 猶豫之裁判，無取消，經過其猶豫期間則免除其刑之執行。

○法政速成科試驗問題 法政速成科第一學期生學期試驗自四月十七日

至二十五日第二學期生卒業試驗自四月二十四日至五月五日之間施行，其問

題揭左：

第一學期試驗問題

法學通論(梅博士)

一 論命令法與隨意法之別

民法(梅博士)

論失蹤之效力

國法學(寬博士)

一 國家之性質如何 二 君權國與民權國立憲國與專制國之意義如何

三 議會之性質如何 四 政府之意義 五 國務大臣之責任說明之

六 國家作用之分類如何 七 總攬作用之意義 八 法律命令之區

別及有區別之理由如何 九 命令之區別如何 十 何謂開明的專

制時代 十一 以上十問題中可任意選擇四問題答之

答須簡明

答不必拘泥講義如有自信之說並可記入



- 一 刑法總則 (岡田博士)
- 二 何謂有責暴動
- 三 何謂酌量減輕
- 四 國際公法 (中村博士)
- 五 永久局外中立國之法律上性質如何
- 六 試述其課輸入稅輸出稅之標準
- 七 裁判所構成法 (岩田學士)
- 八 日本通常裁判所之組織說明之
- 九 裁判所之審級者如何
- 一〇 經濟學 (山崎博士)
- 一一 舉其勞動分配之種類
- 一二 貨幣之職務維何
- 一三 鐵道優於他運輸機關之點試列記之
- 一四 西洋史 (野村學士)
- 一五 獨逸宗教改革之原因
- 一六 北美獨立之年
- 一七 息丹之戰況
- 一八 獨逸膠州灣占領之原因
- 一九 政治地理 (野村學士)

- 一 俄羅斯神聖會之由來及其組織
- 二 白耳義代議院選舉人資格之特質
- 三 記亞弗利加英國屬地之名
- 四 卒業試驗問題

論普通法與特別法之別  
民法 (梅博士)

- 一 論代理之性質及條件
- 二 甲以無利息之金千圓貸與于乙約定一年後返還乃至二年後乙仍不返還不知甲得請求其還金幾何並其理由具答
- 三 備考 唯得於本問題中所載之事實判斷之

商法 (志田博士)

- 一 如左之所記簡單說明之
- 二 商行爲 商業 商人 商品 商號 商業帳簿 商業登記
- 三 問株式會社資本增加之方法
- 四 問運送營業之種類
- 五 問爲替手形約束手形及小切手之區別
- 六 共同海損計算方法略言之

國法學(寬博士)

- 一 國家之性質如何
  - 二 論國家聯合與聯合國家之別
  - 三 說明其開明的專制時代
  - 四 總攬作用者何
  - 五 公法私法之區別如何
  - 六 帝國議會之性質如何
  - 七 政府之意義
  - 八 論國權之主體者何
- 如上所載可任意選擇四問題答之  
答須簡明

答可從各人之自由意思判斷不必拘泥購義

行政法(清水博士)

- 一 述日本地方自治行政之大要
- 二 試列舉其官吏之義務

刑法(岡田博士)

- 一 不作爲犯之性質並舉例以明之
- 二 試舉日本刑法所採用之刑之種類
- 三 未遂犯者何

國際公法(中村博士)

- 一 海上中立規則與陸上中立規則之差異說明之
- 二 治外法權領事裁

判權及混合裁判權區別如何

國際私法(山田博士)

- 一 國際私法之意義說明之
  - 二 試舉外國人可享有權利之大要
- 裁判所構成法(岩田學士)
- 一 裁判所及檢事局內有何官吏且其職務之範圍說明之
  - 二 合議裁判所者如何

民事訴訟法(板倉學士)

就證據之定義並證據之種類說明之

刑事訴訟法(板倉學士)

公訴消滅之原因說明之

經濟學(金井博士)

- 一 價格物價需要及供給之意義說明之
- 二 述資本之定義並須論及其主要種類

財政學(岡學士)

一 述經費之沿革  
二 述累進稅之原理

右二問題中可任選其一答之

監獄學（小河講師）

一 犯罪者之分類如何  
二 爲遇囚之要素條件如何  
三 分房制、雜

居制、階級制。其方法試言之

明治三十八年八月十二日印刷  
明治三十八年八月十五日發行  
(定價金三拾錢)

代價及郵費價目表	書價	日本來申郵費	汽輪已通之地郵費	內地郵費	四川雲南貴州等省郵費	在日 校外 月謝金
全年 廿四冊 每冊售	二七 角元 三角	四二 分角 一分	八四 分角 二分	一元 四角 六分	二元 八角 二分	前納金五拾錢

(明治三十八年八月十七日  
第三種郵便物認可)  
每月二回 五日二十日發行

版權所有不許複製

編輯者 吉田左一郎  
大日本東京市京橋區西紺屋町七番地

印刷者 松田久次郎  
大日本東京市牛込區牛込北町二番地

印刷所 金子活版所  
大日本東京市芝區明舟町十一番地

發行所 法政大學  
(電話番町有七拾四番)

御用書肆 有斐閣  
大日本東京市神田區一ツ橋通町

法政大學 御用書肆 廣智書局  
清國一 手販賣